Дело № 5-Дпр02-279 2002 г.

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ в составе:

председательствующего – Ермилова В.М.

судей – Валюшкина В.А. и Родионовой М.А.

рассмотрела в судебном заседании от 14 августа 2002 года протест заместителя Генерального прокурора Российской Федерации по делу Дмитриева А.В. и Кириллова С.А.

По приговору Тушинского межмуниципального районного суда г.Москвы от 11 июля 2001 года

ДМИТРИЕВ Артем Викторович, родившийся 12 февраля 1980 года в г.Киржач Владимирской области, русский, с неоконченным высшим образованием, не судим, -

осужден к лишению свободы: по ст.126 ч.2 п.п. «а,з» УК РФ сроком на 7 лет; по ст.286 ч.1 УК РФ сроком на 1 год; по совокупности преступлений на основании ст.69 ч.3 УК РФ окончательно к отбыванию назначено 8 (восемь) лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

КИРИЛЛОВ Сергей Александрович, родившийся 2 сентября 1978 года в г.Иванове, русский, с неоконченным высшим образованием, не судим, -

осужден к лишению свободы: по ст.126 ч.2 п.п. «а,з» УК РФ сроком на 8 лет; по ст.161 ч.2 п.п. «а,д» УК РФ сроком на 5 лет; по ст.286 ч.1 УК РФ сроком на 2 года; по совокупности преступлений на основании ст.69 ч.3 УК РФ окончательно к отбыванию назначено 10 (десять) лет лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Судебная коллегия по уголовным делам Московского городского суда своим определением от 5 ноября 2001 года исключила указание суда о признании применения психического насилия в отношении потерпевшего,

использование форменной одежды представителя власти обстоятельствами, отягчающими наказание (л.д.348-352).

Президиум Московского городского суда постановлением от 28 марта 2002 года протест прокурора города Москвы, предлагавшего отменить приговор в части осуждения Дмитриева и Кириллова по ч.1 ст.286 УК РФ, оставил без удовлетворения (л.д.366-367).

Заслушав доклад судьи Родионовой М.А., заключение прокурора Пахотнова К.И., поддержавшего протест, объяснение адвоката Стаин А.Д., поддержавшего протест, Судебная коллегия

у с т а н о в и л а:

Дмитриев и Кириллов признаны виновными в том, что, имея специальное звание «лейтенант милиции», 21 декабря 2000 года у Митинского радиорынка г.Москвы, превысив свои должностные полномочия, незаконно задержали Хорошева, обыскали и открыто похитили сумку с личным имуществом, в том числе 373 доллара США, причинив ему значительный материальный ущерб.

Злоупотребив доверием потерпевшего, под предлогом поездки сначала в милицию, а затем на экспертизу, похитили потерпевшего, принудив его сесть в автомобиль. Незаконно лишив его свободы, удерживая в автомобиле в течение нескольких часов, перевезли с Пятницкого шоссе в центр города на улицу Пречистенка, где его высадили и скрылись (л.д.265-269).

Заместитель Генерального прокурора Российской Федерации в протесте ставит вопрос об отмене приговора и кассационного определения в части осуждения Дмитриева А.В. и Кириллова С.А. по ст.126 ч.2 п.п. «а,з» УК РФ и прекращении в этой части производства по делу.

Проверив материалы дела и обсудив изложенные в протесте доводы, судебная коллегия находит протест обоснованным, подлежащим удовлетворению по следующим основаниям.

Не оспаривая законность и обоснованность осуждения Дмитриева и Кириллова по п.п. «а,д» ч.2 ст.161 и ч.1 ст.286 УК РФ полагаю, что судебные постановления в части их осуждения по п.п. «з»ч.2 ст.126 УК РФ подлежат отмене, с прекращением дела за отсутствием состава преступления, по следующим основаниям.

Судом по п.п. «а,з» ч.2 ст.126 УК РФ квалифицированы действия осужденных по незаконному задержанию потерпевшего и его перевозке в автомобиле от Пятницкого шоссе до ул.Пречистенка. Эти же действия Кириллова и Дмитриева судом квалифицированы и по ч.1 ст.286 УК РФ, как совершение ими действий, явно выходящих за пределы их полномочий, повлекшие существенное нарушение прав и законных интересов Хорошева.

Между тем, в соответствии с ч.3 ст.17 УК РФ, если преступление предусмотрено общей и специальной нормами, совокупность преступлений отсутствует и уголовная ответственность наступает по специальной норме, то есть, в данном случае, только по ч.1 ст.286 УК РФ.

Кроме того, не основан на законе и вывод суда о том, что Кириллов и Дмитриев не могут быть освобождены от наказания на основании примечания к ст.126 УК РФ, поскольку, хотя они добровольно и освободили потерпевшего, в их действиях содержатся составы иных преступлений (л.д.268).

В ходе предварительного и судебного следствия Хорошев показывал, что физическое насилие к нему не применялось и у него имелась реальная возможность уйти от Дмитриева и Кириллова. Он добровольно был освобожден в районе улицы Пречистенка г.Москвы и ему были возвращены личные документы (л.д.21, 106).

Примечание к ст.126 УК РФ предусматривает, что лицо, добровольно освободившее похищенного, вообще освобождается от уголовной ответственности, если в его действиях не содержится иного состава преступления. Это не значит, что при наличии в действиях лица, добровольно освободившего похищенного, содержится иной состав преступления, он несет ответственность и за похищение человека.

Таким образом, уголовное дело в части осуждения Дмитриева и Кириллова по ст.126 ч.2 п.п. «а,з» УК РФ подлежит прекращению на основании ст.24 ч.1 п.2 УК РФ за отсутствием в их действиях состава этого преступления.

Исходя из изложенного и руководствуясь ст.378 УПК РСФСР, Судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

Приговор Тушинского межмуниципального районного суда г.Москвы от 11 июля 2001 года, определение судебной коллегии по уголовным делам Московского городского суда от 5 ноября 2001 года в отношении Дмитриева Артема Викторовича и Кириллова Сергея Александровича в части осуждения их по ст.126 ч.2 п.п. «а,з» УК РФ отменить и дело в этой части прекратить на основании ст.24 ч.1 п.2 УПК РФ за отсутствием в их действиях состава преступления.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.161 ч.2 п.п. «а,д», 286 ч.1 УК РФ, окончательно к отбыванию Дмитриеву Артему Викторовичу назначить 4 (четыре) года и шесть месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

На основании ст.69 ч.3 УК РФ по совокупности преступлений, предусмотренных ст.ст.161 ч.2 п.п. «а,д», 286 ч.1 УК РФ, окончательно к отбыванию Кириллову Сергею Александровичу назначить 5 (пять) лет и шесть месяцев лишения свободы в исправительной колонии общего режима.

В остальном приговор и кассационное определение оставить без изменения.

Постановление президиума Московского городского суда от 28 марта 2002 года отменить.

Председательствующий –

Судьи:

ВЕРНО: Судья Верховного Суда РФ

14.08ик